

Генеральному директору

ООО «...»

---

«...»

(с уведомлением о вручении)

### ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 03-05/11-2017

## О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

В ходе контроля соблюдения требований антимонопольного законодательства установлены факты распространения ООО «...» информации о том, что ООО «...» является патентообладателем полезной модели «...», защищенной патентом № «...».

03.02.2017 г. Курское УФАС России провело осмотр и копирование сайта ООО «...» в информационно - телекоммуникационной сети Интернет по адресу: «...».

На главной странице сайта «...» размещен текст: «...» рекламная компания. Далее размещены ссылки «Почему мы?», «Акции», «Отзывы клиентов», «Портфолио», «Сотрудничество», «Контакты», «Главная». При переходе по ссылке «Сотрудничество» открывается окно с заголовком «**Сотрудничество и дилерство**».

Ниже размещен абзац: «**Предложение по сотрудничеству**», в котором размещен текст: **Основные направления: «...» (данный вид рекламы принадлежит нам на праве патента «...»).**

Ниже размещен абзац: «**Предложение по дилерству**», в котором размещен текст:

**«Мы являемся патентообладателями на данный вид рекламы и на территории РФ. Никто не имеет права заниматься данным видом рекламы без нашего согласия!»**

Таким образом, на основании акта осмотра и копирования материалов Интернет-сайта «...» от 03.02.2017 г. Курским УФАС России установлено, что на сайте «...» в сети «Интернет» распространяется общедоступная информация, адресованная неопределенному кругу лиц, о том, что ООО «...» является патентообладателем полезной модели «...» («...»), защищенной патентом №«...» что никто не имеет права распространять рекламные визитки - крюки согласно полезной модели (патент №«...») без разрешения ООО «...».

Согласно информации, размещенной на официальном сайте Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатента) «www.rupfo.ru», «...» Роспатентом зарегистрирован Патент на полезную модель №«...». Патентообладателем указанной полезной модели является гражданин «...». Приоритет полезной модели установлен с «...».

Согласно ч.2 ст.1345 ГК РФ автору полезной модели принадлежат исключительное право и право авторства.

Согласно ст.1353 ГК РФ исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается и охраняется при условии государственной регистрации соответствующих изобретения, полезной модели или промышленного образца, на основании которой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности выдает патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Согласно ч.1 ст. 1358 ГК РФ патентообладателю принадлежит исключительное право использования полезной модели.

Согласно ч.1 ст.1229 ГК РФ гражданин, обладающий исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

**Согласно информации, представленной по запросу Курского УФАС России «...», право пользования на патент №«...» «...» никому не передавал.**

Согласно ст. 2, 5 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и защите информации» (ФЗ «Об информации») информация - сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления; распространение информации - действия, направленные на получение информации неопределенным кругом лиц или передачу информации неопределенному кругу лиц; информация может свободно использоваться любым лицом и передаваться одним лицом другому, если федеральным законом не установлено ограничение доступа.

Согласно ч.2 ст.10 ФЗ «Об информации» информация, распространяемая без использования средств массовой информации, должна включать в себя достоверные сведения о ее обладателе или об ином лице, распространяющем информацию, в форме и в объеме, которые достаточны для идентификации такого лица.

В соответствии с ч. 2 ст. 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно ч.1 ст.10 Гражданского Кодекса РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции»:

- **конкуренция** – это соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке;

- **товар** - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот;

- **недобросовестная конкуренция** - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации;

- хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель.

В силу ч. 1 ст. 5 ГК РФ обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Справедливость - распространение на экономические отношения принципов морали, чести, права, закона, соблюдения общечеловеческих ценностей (Современный экономический словарь).

Добропорядочный - приличный, достойный одобрения, порядочный - честный, соответствующий принятым правилам поведения (Толковый словарь Ожегова).

Добросовестность, разумность и справедливость - общий принцип, помогающий установить пределы осуществления субъектами принадлежащих им гражданских прав, а также восполнить пробелы в законодательстве. Введен в гражданское законодательство РФ в 1995 г. с принятием ГК РФ. Содержание принципа конкретизируется в ходе применения норм гражданского права судебными органами. Позволяет определить содержание прав и обязанностей сторон обязательства в отсутствие прямой регламентации отношений законом, соглашением сторон, обычаями делового оборота при невозможности использовать закон и право по аналогии (Большой юридический словарь).

Согласно ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности **актом недобросовестной конкуренции** считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Согласно ст. 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» **запрещаются иные формы недобросовестной конкуренции** наряду с запрещенными статьями 14.1-14.7 данного Федерального закона.

ООО «...» является коммерческой организацией – хозяйственным обществом, осуществляющим предпринимательскую деятельность по предоставлению рекламных услуг (код ОКВЭД 73.11 «Деятельность рекламных агентств»). Таким образом, согласно ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» ООО «...» является хозяйствующим субъектом.

На территории Курской области по данным Единого государственного реестра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, кроме ООО «...», зарегистрированы и осуществляют деятельность иные хозяйствующие субъекты (юридические лица и индивидуальные предприниматели), которые оказывают услуги по изготовлению и распространению рекламы, в том числе ООО «...», ООО «...», ООО «...» и другие. Указанные хозяйствующие субъекты являются конкурентами ООО «...» и состязаются между собой и с ООО «...» за привлечение клиентов (потребителей услуг).

Размещенная на сайте «...» в сети Интернет ООО «...» информация является недостоверной, формирует у конкурентов (потенциальных дилеров) ООО «...» ложное убеждение, что ООО «...» является правообладателем полезной модели, защищенной патентом №«...», имеет право на основании норм ГК РФ разрешать и/или запрещать иным лицам в их предпринимательской деятельности использовать данную полезную модель; требовать платы за использование данной полезной модели; формирует у конкурентов ООО «...» ложное убеждение, что без разрешения ООО «...», полученного в порядке, предусмотренном ГК РФ, и без внесения соответствующей платы за право использования полезной модели, они не имеют права заниматься изготовлением и распространением рекламных «...» и аналогичных устройств для размещения рекламы. Указанная информация также вводит в заблуждение потенциальных потребителей – заказчиков рекламных визиток-крючков, создавая у них ложное убеждение, что изготовить данную рекламную продукцию может только ООО «...».

**Таким образом, введение ООО «...» конкурентов (потенциальных дилеров) в заблуждение может причинить убытки добросовестным конкурентам в виде неполученных доходов (упущенной выгоды) в связи с их отказом от данного вида предпринимательской деятельности при отсутствии разрешения ООО «...».**

Согласно ч.2 ст.15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Кроме того, распространение ООО «...» указанной недостоверной информации может привести к оплате хозяйствующими субъектами – конкурентами права использования полезной модели лицу, не являющемуся правообладателем патента № «...» (реальный ущерб).

При этом, в силу прямого указания нормы п.9 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о том, что распространение ООО «...» на сайте «...» в сети Интернет информации, адресованной неопределенному кругу лиц, о том, что ООО «...» является патентообладателем полезной модели «...», защищенной патентом №«...» вводит хозяйствующих субъектов и иных лиц в заблуждение, направлено на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «...», противоречит законодательству Российской Федерации, а именно ст.1229, ч.2 ст.1345, ст.1353, ч.1 ст.1358 ГК РФ, требованиям справедливости, добросовестности и разумности и может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам (в виде расходов на оплату использования полезной модели, защищенной патентом №«...».

а также в виде неполученных доходов (упущенной выгоды).

**Таким образом, антимонопольным органом установлены в действиях ООО «...» все квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции, предусмотренные п.9 ст.4, ст. 14.8 ФЗ «О защите конкуренции».**

В соответствии с ч. 1 и 2 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения ст. 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В этой связи Курское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

### **ПРЕДУПРЕЖДАЕТ**

**ООО «...» о необходимости прекращения нарушения ст. 14.8 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестной конкуренции) путем прекращения распространения на сайте «...» в информационно – телекоммуникационной сети Интернет, а также любым иным способом информации о том, что ООО «...» является патентообладателем полезной модели «...» патент №«...».**

**Срок выполнения предупреждения – 10 дней со дня получения настоящего предупреждения.**

В соответствии с ч. 6 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» копии документов, подтверждающих выполнение предупреждения, в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, должны быть представлены в Курское УФАС России.

Отсутствие в Курском УФАС России документов, подтверждающих исполнение предупреждения в установленный срок, будет считаться неисполнением предупреждения.

Согласно ч. 7 и ч. 8 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного

законодательства в связи с его устранением.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководитель Курского УФАС России

государственный советник РФ 2 класса

«...»

«...»